



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 74-УД15-2

КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

1 июля 2015 г.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего
судей

Иванова Г.П.,
Зыкина В.Я. и Шамова А.В.,

при секретаре Шукиной Ю.В., с участием прокурора Митюшова В.П. рассмотрела в судебном заседании дело по кассационной жалобе осужденного Ноева В.В. на постановление президиума Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 4 сентября 2009 года, согласно которому отказано в удовлетворении надзорной жалобы осужденного Ноева В. [REDACTED] В [REDACTED] о пересмотре приговора Якутского городского суда от 5 марта 2009 года и определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 30 апреля 2009 года.

Заслушав доклад судьи Зыкина В.Я., выступление прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Митюшова В.П., полагавшего приговор и последующие судебные решения по данному делу изменить, исключить признание в действиях Ноева В.В. особой жестокости как обстоятельства, отягчающего наказание, и снизить ему наказание, судебная коллегия,

установила:

по приговору Якутского городского суда Республики Саха (Якутия) от 5 марта 2009 года

Ноев В. [REDACTED] В [REDACTED], [REDACTED]
[REDACTED] судимый:

- 28 июля 2004 года по ч. 4 ст. 111 УК РФ к 3 годам лишения свободы в воспитательной колонии,
освобожден 26 февраля 2007 года по отбытии наказания,
осужден по ч.1 ст.105 УК РФ к лишению свободы на срок 14 лет, с отбыванием наказания в исправительной колонии строгого режима.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Саха (Якутия) от 30 апреля 2009 года приговор оставлен без изменения.

Постановлением президиума Верховного Суда Республики Саха (Якутия) от 4 сентября 2009 года отказано в удовлетворении надзорной жалобы осужденного Ноева В.В. о пересмотре приговора и кассационного определения.

Ноев В.В. осужден за убийство Я [REDACTED] совершенное 11 августа 2008 года при обстоятельствах, изложенных в приговоре.

В кассационной жалобе Ноев В.В. ссылается на несправедливость приговора, неправильное применение судом уголовного закона при назначении ему наказания. Указывает, что суд необоснованно признал отягчающим обстоятельством совершение преступления с особой жестокостью, поскольку оно также является квалифицирующим признаком состава преступления, предусмотренным п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ, который ему не вменялся. Считает, что суд нарушил положения ст. 252 УПК РФ, поскольку в обвинительном заключении содержится ссылка на смягчающие обстоятельства: противоправное или аморальное поведение потерпевшего, явившееся поводом для преступления, явку с повинной, на отсутствие отягчающих обстоятельств. Просит исключить из приговора указание на отягчающее обстоятельство и смягчить наказание с применением положений ст. 62 УК РФ.

Проверив уголовное дело, судебная коллегия приходит к выводу об изменении постановленных в отношении Ноева В.В. приговора Якутского городского суда от 5 марта 2009 года, определения судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 30 апреля 2009 года, а также об отмене постановления президиума Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 4 сентября 2009 года.

Согласно ч. 1 ст. 401¹⁵ УПК РФ основаниями отмены или изменения приговора, определения или постановления суда при рассмотрении уголовного дела в кассационной инстанции являются существенные нарушения уголовного либо уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела.

В соответствии с установленными фактическими обстоятельствами, изложенными в приговоре, Ноев из личных неприязненных отношений нанес Яковлеву не менее 21 удара ножом кустарного производства и доской по различным частям тела, в результате чего от полученных телесных повреждений потерпевший скончался 18 августа 2008 года в больнице; причиной смерти явилась травма головы с повреждением костей черепа, твердой и мягкой мозговых оболочек, вещества головного мозга, боковой поверхности шеи с повреждением наружной яремной вены и правой доли щитовидной железы.

Отягчающими обстоятельствами признаются совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего (п. «и» ч. 1 ст. 63 УК РФ).

Согласно п.6 ч.1 ст.73 УПК РФ при производстве по уголовному делу подлежат доказыванию обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание виновного в совершении преступления лица и должны быть указаны в обвинительном заключении (п. 7 ч. 1 ст. 220 УПК РФ).

Окончательно же вопрос о наличии отягчающих обстоятельств, которые учитываются при назначении наказания (ч. 3 ст. 60 УК РФ), разрешается судом при постановлении приговора (п. 6 ч. 1 ст. 299 УПК РФ), о чем указывается в его описательно-мотивировочной части (п. 3 ст. 307 УПК РФ).

По смыслу закона, понятие особой жестокости связывается как со способом убийства, так и с другими обстоятельствами, свидетельствующими о проявлении виновным особой жестокости. При этом необходимо установить, что умыслом виновного охватывалось совершение убийства с особой жестокостью. Особая жестокость может выражаться в совершении убийства в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный сознавал, что своими действиями причиняет им особые страдания.

При назначении осужденному наказания суд в соответствии с п. «и» ч. 1 ст. 63 УК РФ учел в качестве обстоятельства, отягчающего наказание, совершение преступления с особой жестокостью, мотивируя данный вывод тем, что Ноев «фактически» убил потерпевшего на глазах его матери Т [REDACTED] чем причинил ей особые страдания.

Однако, совершение преступления с особой жестокостью (совершение убийства в присутствии матери потерпевшего) не было указано в обвинительном заключении, что свидетельствует о недоказанности органами следствия данного обстоятельства, которое является квалифицирующим признаком убийства, предусмотренным пунктом «д» части 2 статьи 105 УК РФ.

Органами предварительного следствия действия Ноева В.В. квалифицированы как убийство, т.е. по ч.1 ст.105 УК РФ.

В приговоре, в нарушение указанных выше требований закона, не приведено доказательств и мотивов, обосновывающих наличие в действиях Ноева В.В. отягчающего наказание обстоятельства, предусмотренного п. «и» ч. 1 ст. 63 УК РФ, то есть убийства потерпевшего в присутствии его матери, когда виновный сознавал, что своими действиями причиняет ей особые страдания.

Из приведенных в приговоре показаний Т [REDACTED] (матери потерпевшего), на которые суд сослался как на доказательства виновности Ноева в убийстве Я [REDACTED] усматривается, что в момент нанесения ударов ножом Я [REDACTED] она не находилась в комнате, так как ее удерживали «парни»; о том, что происходило в комнате, ей стало известно со слов внучки. Т [REDACTED] в момент нанесения потерпевшему ударов ножом в квартире не присутствовала, поскольку, вырвавшись от удерживавших ее парней, убежала к знакомым – П [REDACTED], живущим в другом доме, откуда они вызвали милицию. Вернувшись домой, она увидела, как Ноев наносил удары лежащему сыну (Я [REDACTED])

доской с гвоздем по телу, и затем прекратил свои действия, так как побежал на нее; она, Т [REDACTED], испугавшись, выскочила из дома.

В приговоре суд не установил и не привел доказательств того, что умыслом Ноева охватывалось осознание убийства в присутствии матери, и что своими действиями он причиняет ей особые страдания.

При описании преступного деяния Ноева также отсутствуют сведения о том, что убийство Я [REDACTED] было совершено в присутствии его матери Т [REDACTED].

Таким образом, приговор в части признания особой жестокости как отягчающего наказание обстоятельства не может быть признан законным и обоснованным.

Указанные нарушения уголовно-процессуального закона, допущенные судом, являются существенными, фундаментальными и повлиявшими на исход дела при назначении наказания Ноеву.

Поскольку в качестве обстоятельства, смягчающего наказание Ноева, в приговоре признана явка с повинной и отсутствуют отягчающие обстоятельства, то наказание ему должно быть назначено с применением ч.1 ст.62 УК РФ, то есть не выше двух третей максимального срока наказания, предусмотренного частью 1 статьи 105 УК РФ.

Доводы жалобы осужденного Ноева о том, что суд обязан был следовать обвинительному заключению, в котором указано о наличии смягчающего наказания обстоятельства – противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления, не могут быть признаны обоснованными.

Назначение наказания, в том числе установление смягчающих и (или) отягчающих наказание обстоятельств уголовным и уголовно-процессуальным законом отнесено к исключительной компетенции суда. Поэтому мнение органов предварительного следствия по данному вопросу, сформулированное в обвинительном заключении, не является обязательным для суда.

Противоправного или аморального поведения потерпевшего, которое явилось бы поводом для преступления, судом первой инстанции не установлено и из материалов уголовного дела не усматривается.

Изменяя приговор в связи с допущенными судом первой инстанции нарушениями закона и снижая Ноеву наказание, судебная коллегия учитывает как положения ч.1 ст.62 УК РФ, так и статей 6 (части 1) и 60 УК РФ.

Постановление президиума Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 4 сентября 2009 года подлежит отмене, поскольку указанные нарушения уголовно-процессуального закона им не устранены, а жалоба осужденного Ноева, в которой он просил о снижении наказания, оставлена без удовлетворения. Такое постановление суда не может быть признано законным и обоснованным.

Исходя из изложенного и руководствуясь ст.ст. 401¹³, 401¹⁴, 401¹⁵ УПК РФ, судебная коллегия

определила:

кассационную жалобу осужденного Ноева В.В. удовлетворить частично: постановление президиума Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 4 сентября 2009 года в отношении осужденного Ноева В.В. отменить.

Приговор Якутского городского суда от 5 марта 2009 года и определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 30 апреля 2009 года в отношении осужденного Ноева В. [REDACTED] В [REDACTED] изменить:

- исключить признание в действиях Ноева В.В. особой жестокости как обстоятельства, отягчающего наказание;

- за преступление, предусмотренное ч.1 ст.105 УК РФ, назначить Ноеву В.В. наказание с применением ч.1 ст.62 УК РФ в виде лишения свободы на срок 10 (десять) лет.

В остальном указанный приговор Якутского городского суда и определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Республики Саха (Якутия) оставить без изменения, а кассационную жалобу осужденного – без удовлетворения.

Председательствующий [REDACTED]

Судьи [REDACTED]